

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 27^η Ιανουαρίου 2020 με την εξής σύνθεση:
Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και
Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 23.12.2019 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)
ΑΕΠΠ 1580/24.12.2019 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την
επωνυμία «... ..», με τον διακριτικό τίτλο «... Ε.Π.Ε» (εφεξής προσφεύγων),
που εδρεύει ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της..., που υπάγεται στην ...(εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως
εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται: να
ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. 30/002/000/8794/13.12.2019
απόφαση της αναθέτουσας αρχής που εκδόθηκε στο πλαίσιο του με αρ.
30/002/000/3530/2019 ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού (αρ. ΕΣΗΔΗΣ ...),
ως προς το μέρος με το οποίο απορρίφθηκε η προσφορά του καίτοι είχε
αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος και αναδείχθηκε νέος προσωρινός ανάδοχος
για το είδος 1. Ομοίως, ο προσφεύγων αιτείται να γίνει δεκτό ότι δεν συντρέχει
κανένας εκ των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, ως προς
την εταιρεία του και να ορισθεί ο ίδιος οριστικός ανάδοχος του έργου.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 119/2020

1.Επειδή, με την με αρ. πρωτ. 30/002/000/3530/31.05.2019 Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής για την ανάθεση προμήθειας με αντικείμενο φασματοφωτομέτρες και συσκευές αναλύσεων, για τις ανάγκες εργαστηρίων του ... και συγκεκριμένα: Είδος 1: ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΘΕΙΟΥ ΜΕ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑ ΧRF (2 τεμάχια), Είδος 2: ΦΑΣΜΑΤΟΦΩΤΟΜΕΤΡΟ ΜΕΤΡΗΣΗΣ DNA & ΠΡΩΤΕΪΝΩΝ (1 τεμάχιο), Είδος 3: ΦΑΣΜΑΤΟΦΩΤΟΜΕΤΡΟ ΥΠΕΡΙΩΔΟΥΣ ΟΡΑΤΟΥ (1 τεμάχιο), Είδος 4: ΣΠΙΝΘΗΡΙΣΤΗΣ ΥΓΡΩΝ ΔΕΙΓΜΑΤΩΝ ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗΣ ΕΥΑΙΣΘΗΣΙΑΣ (Ultra- low level counter) ΓΙΑ 14 C (1τεμάχιο) και Είδος 5: ΑΥΤΟΜΑΤΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ Μ ΠΥΡΑΣ (2 τεμάχια), συνολικού προϋπολογισμού 333.216,15€ πλέον ΦΠΑ και ειδικότερα για το επίμαχο Τμήμα 1 προϋπολογισμού συνολικά 99.200,00 € (40.000,00 *2= 80.000,00 ΣΥΝ 19.200,00 Φ.Π.Α. 24%).

2. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί το αναλογούν νόμιμο e-παράβολο ύψους 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... 0218 0005 εκτύπωση ηλεκτρονικής συναλλαγής της 20.12.2019 που αφορά στην πληρωμή του εν λόγω παραβόλου δια μέσου της ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών όπου στο πεδίο κατάσταση του ως άνω παραβόλου αναφέρεται η ένδειξη «Δεσμευμένο»).

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, περίληψη της διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε (... στις 06.06.2019), καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΑΔΑΜ: ...) στις 10.06.2019 καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή, ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας αξίας του, εμπίπτει στο πεδίο

εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 23.12.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δοθείσας της κοινοποίησης της προσβαλλόμενης στους ενδιαφερομένους στις 17.12.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του π.δ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων στην υπό στοιχείο 1, της παρούσας διαγωνιστική διαδικασία, ο οποίος και υπέβαλε προσφορά για το Είδος 1, θεμελιώνει προδήλως έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στρεφόμενος κατά της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως προς το μέρος που αφορά στην απόρριψη της προσφοράς του.

7. Επειδή, με την με αρ. 1974/24.12.2019 Πράξη του Προέδρου του 7^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί των αιτημάτων της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή: α) προέβη, στις 24.12.2019 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο και β) απέστειλε, στην ΑΕΠΠ, δια της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, τις με αρ. πρωτ. 30/002/000/9059 /02.01.2020 απόψεις της αναφορικά επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ,

σύμφωνα με τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 και του Π.Δ/τος 39/2017.

10. Επειδή, με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. 30/002/000/8794/13.12.2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής αποφασίσθηκε η απόρριψη της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου «... ...», για το Είδος 1 του διαγωνισμού, και ήδη προσφεύγοντος, καθώς τα δικαιολογητικά κατακύρωσης που κατατέθηκαν από την εταιρεία του δεν ήταν πλήρη και σύμφωνα με τη διακήρυξη, όπως αναλυτικά περιγράφεται στο από 12/11/2019 επισυναπτόμενο πρακτικό στο οποίο ρητά αναγράφεται ότι *«Η εταιρεία ... (είδος 1) δεν κατέθεσε, εντός του προβλεπόμενου χρόνου, πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας που να καλύπτουν την ημερομηνία υποβολής των προσφορών (15-7-2019), τόσο στον ιστότοπο του ΕΣΗΔΗΣ όσο και στο αντίστοιχο φυσικό αρχείο που προσκόμισε, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.5.2 υποπαράγραφο Β1 β) της διακήρυξης του διαγωνισμού. Η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα που κατέθεσε η εταιρεία αφορά μόνο στην περίοδο της υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου. Συνεπεία των ανωτέρω, η προσφορά της εταιρείας ... απορρίπτεται σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6. εδάφιο α) και την παράγραφο 3.2. εδάφιο ΙΙ της διακήρυξης του διαγωνισμού. Η επιτροπή προτείνει να κατακυρωθεί το είδος 1 στην εταιρεία ... ΕΠΕ που προσέφερε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομικής απόψεως προσφορά».*

11. Επειδή, ο προσφεύγων, κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού ισχυρίζεται ότι *«Το Δικαστήριο της Ε.Ε έχει κρίνει ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει τη διόρθωση ή κατά περίπτωση συμπλήρωση των υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής / κατακύρωσης, μεταξύ άλλων, επειδή απαιτείται προφανώς η απλή διευκρίνισή της ή η διόρθωση πρόδηλων εκ παραδρομής σφαλμάτων [βλ., Αριθμός απόφασης: 1061 / 201823 συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψεις 35 έως 45, όσον αφορά το στάδιο αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12,*

EU:C:2013:647, σκέψεις 30 έως 39]. Επειδή, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αφής στιγμής η αναθέτουσα αρχή διαπίστωσε πως η προσκομισθείσα ασφαλιστική ενημερότητα κάλυπτε τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών κατακυρώσεως, όχι δε και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς (ήτοι την 15-7-2019), η τελευταία όφειλε να απευθύνει κλήση προς επιτρεπτή αποσαφήνιση της ως άνω αναγκαίας προϋπόθεσης (δηλ. της ύπαρξης ή μη ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς) με νομική βάση το άρθρο 102 Ν. 4412/2016, και όχι να προβεί στην απόρριψη της προσφοράς της προσωρινής μειοδότης εταιρίας μας. Δεδομένου ότι τόσο κατά τον χρονικό διάστημα υποβολής των προσφορών, όσο και μέχρι σήμερα η εταιρεία μας δεν είχε ούτε έχει ληξιπρόθεσμες φορολογικές και ασφαλιστικές οφειλές (ίδετε σχετικά προσκομιζόμενα και επικαλούμενα πιστοποιητικά - βεβαιώσεις, όπως αναλύονται κατωτέρω), ήτοι εταιρεία μας ήταν και είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερη, και μπορούσε να λάβει κατά τον κρίσιμο χρόνο φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα. Το γεγονός αυτό μπορούσε να αποσαφηνίσει και αποδείξει εφόσον η αναθέτουσα αρχή, μας καλούσε σύμφωνα με τα ανωτέρω. 2) Η αναθέτουσα αρχή με τη έκδοση της προσβαλλομένης παραβίασε κατάφωρα την αρχή της χρηστής διοίκησης η οποία επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητες τους σύμφωνα με το αίσθημα του δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις. Με τις διατάξεις των άρθρων 73 και 74 του ν.4412/2016 προβλέφθηκαν οι λόγοι αποκλεισμού από την συμμετοχή στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προκειμένου να διαφυλάσσεται το δημόσιο συμφέρον και να διασφαλίζεται ο ανόθευτος και θεμιτός ανταγωνισμός μεταξύ των οικονομικών φορέων καθώς και η τήρηση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της παρεπόμενης υποχρέωσης διαφάνειας. Ειδικότερα ως λόγος αποκλεισμού κατά τα ανωτέρω άρθρα, αποτελεί η αθέτηση των υποχρεώσεων του οικονομικού φορέα αναφορικά με την καταβολή των φόρων και εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Περαιτέρω καθίσταται σαφές ότι

από την διατύπωση του ν. 4412/2016, ως έχει περιέλθει και στο οικείο κείμενο της διακήρυξης, η προσαγωγή πιστοποιητικού ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας ως στοιχείου καταλληλότητας του υποψηφίου, που προβλέπεται από τις σχετικές οδηγίες, αφορά μόνο την απόδειξη περί του εάν έχουν αθετηθεί οι υποχρεώσεις του αναφορικά με την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης. Το δε άρθρο 80, του ανωτέρω νόμου 4412/2016 παρ. 2 β, ορίζει ότι οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ως επαρκή απόδειξη, ότι ο οικονομικός φορέας δεν εμπίπτει σε καμία από τις περιπτώσεις που αναφέρονται στο άρθρο 73, πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρχή του οικείου κράτους -μέλους ή χώρας. Δηλαδή εξ αντιδιαστολής εφόσον ο οικονομικός φορέας αποδείξει ότι κατά την κρίσιμη ημερομηνία δεν έχει ληξιπρόθεσμες φορολογικές και ασφαλιστικές οφειλές, είναι κατάλληλος και δεν συντρέχει ο ανωτέρω λόγος αποκλεισμού, για την απόδειξη του οποίου προβλέπεται η προσκόμιση σχετικών πιστοποιητικών. Περαιτέρω υπό το ανωτέρω πνεύμα της χρηστής διοίκησης και το αίσθημα του δικαίου, προβλέφθηκε η δυνατότητα των οικονομικών φορέων να λαμβάνουν μέτρα συμμόρφωσης /αυτοκάθαρσης προκειμένου να αποδείξουν την αξιοπιστία τους και να μην αποκλειστούν από την συμμετοχή, παρότι στο πρόσωπό τους συντρέχει ή συνέτρεξε λόγος αποκλεισμού. Εν προκειμένω η εταιρεία μας κατά τον κρίσιμο χρόνο της υποβολής των προσφορών ήταν οικονομικά και ασφαλιστικά ενήμερη, γεγονός το οποίο είναι σε θέση να το αποδείξει με κάθε πρόσφορο μέσο, προσκομίζοντας μεταξύ άλλων : α) σχετικό πιστοποιητικό - βεβαίωση, από την αρμόδια αρχή (Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Εσόδων, Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Εσόδων, ...), με αριθμό πρωτοκόλλου 11060 και ημερομηνία 20-12-2019, από το οποίο προκύπτει και αποδεικνύεται ότι την κρίσιμη ημερομηνία, ήτοι στις 15-7-2019, η εταιρεία μας δεν είχε ληξιπρόθεσμα χρέη ούτε εκκρεμότητα με τις δηλώσεις της (Εισοδήματος Φ.Π.Α.) β) σχετικό πιστοποιητικό - βεβαίωση, από την αρμόδια αρχή (Ενιαίο Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης, Ε.Φ.Κ.Α), με αριθμό πρωτοκόλλου 17690 και ημερομηνία 23-12-2019, το οποίο εκδόθηκε ύστερα από την με αριθμό πρωτοκόλλου 17690/20-12-2019 αίτηση μας, προκειμένου να χορηγηθεί βεβαίωση περί μη ύπαρξης οφειλών μας, για το χρονικό διάστημα 13-7-2019

έως 31-7-2019, από το οποίο πιστοποιητικό προκύπτει και αποδεικνύεται ότι η εταιρεία μας ήταν ασφαλιστικά ενήμερη μέχρι 22-8-2019, συνεπώς ήταν ενήμερη και κατά την κρίσιμη ημερομηνία, ήτοι 15-7-2019. 3) Τέλος αναφερόμαστε και σε «παρόμοια» περίπτωση, επί της οποίας εκδόθηκε η με αριθμό 399/2019 απόφαση της αρχής εξέτασης προδικαστικών προσφυγών, από την οποία προκύπτουν τα ακόλουθα : Στην εν λόγω περίπτωση η αναθέτουσα αρχή κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών, διαπίστωσε ότι ο οικονομικός φορέας δεν είχε προσκομίσει φορολογική ενημερότητα, για το λόγο αυτό η αναθέτουσα αρχή κάλεσε τον οικονομικό φορέα να προσκομίσει συμπληρωματικά πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας με ισχύ κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, πλην όμως ο οικονομικός φορέας προσκόμισε φορολογική ενημερότητα μεταγενέστερου χρονικού διαστήματος και για το λόγο αυτό απέστειλε (η αναθέτουσα αρχή) έγγραφο στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., με το οποίο ζητούσε στοιχεία που να αποδεικνύουν την φορολογική ενημερότητα του οικονομικού φορέα, προκειμένου να διασφαλιστεί ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού (ΣΤΗΝ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΜΑΣ ΟΥΔΕΠΟΤΕ Η ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ ΕΚΑΝΕ ΚΑΤΙ ΤΕΤΟΙΟ). Από την εν λόγω απάντηση της αρμόδιας Δ.Ο.Υ. προέκυψε ότι κατά τον χρόνο υποβολής των δικαιολογητικών, ο οικονομικός φορέας διατηρούσε ληξιπρόθεσμη οφειλή (ΕΜΕΙΣ ΔΕΝ ΔΙΑΤΗΡΟΥΣΑΜΕ ΛΗΞΙΠΡΟΘΕΣΜΗ ΟΦΕΙΛΗ), παρόλα αυτά σύμφωνα με τη αναθέτουσα αρχή, επειδή αποδείχτηκε οψιγενής εκπλήρωση των φορολογικών υποχρεώσεων του οικονομικού φορέα, αυτός κατέστη τελικά οριστικός ανάδοχος. Επί της ανωτέρω απόφασης ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή από τον οικονομικό φορέα ο οποίος είχε υποβάλει την δεύτερη στη σειρά κατάταξης προσφορά. Η ανωτέρω προσφυγή έγινε τελικά δεκτή και ακυρώθηκε η απόφαση της αναθέτουσας αρχής. Πλην όμως ο λόγος (αιτιολογία) με τον οποίο έγινε δεκτή η εν λόγω προσφυγή, και ακυρώθηκε η αρχική απόφαση κατακύρωσης, δεν ήταν η έλλειψη των προσκομισθέντων δικαιολογητικών, αλλά αντίθετα ήταν το πραγματικό γεγονός, ότι ο οικονομικός φορέας (ανάδοχος) δεν απέδειξε τη μη συνδρομή του λόγου αποκλεισμού. Καθώς από το ανωτέρω έγγραφο της Δ.Ο.Υ. αποδείχτηκε ότι ο οικονομικός φορέας διατηρούσε κατά το κρίσιμο χρόνο

ληξιπρόθεσμες φορολογικές υποχρεώσεις, τις οποίες εκπλήρωσε εκ των υστέρων, απαράδεκτα. Η εταιρεία μας όμως, αντίθετα από την ανωτέρω περίπτωση, όπως αποδεικνύεται από τα προσκομιζόμενα και επικαλούμενα πιστοποιητικά από τις αρμόδιες αρχές (ΑΑΔΕ και ΕΦΚΑ) δεν είχαμε ληξιπρόθεσμες οφειλές κατά το κρίσιμο χρόνο της υποβολής των προσφορών ήτοι στις 15 -7-2019. Συνεπώς πρέπει να γίνει δεκτό ότι δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 73 του ν. 4412/2016».

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της ισχυρίζεται ότι δεν όφειλε να ζητήσει από τον προσωρινό Ανάδοχο να συμπληρώσει τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά με πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας, τα οποία να έχουν χρονικό διάστημα ισχύος που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Εν προκειμένω επικαλείται, καταρχήν το ν. 4412/2016 και εν προκειμένω, το άρθρο 103, σύμφωνα με το οποίο γίνεται η αξιολόγηση των δικαιολογητικών που καταθέτει ο προσωρινός ανάδοχος, το άρθρο 104, παρ. 1 τους όρους της διακήρυξης και συγκεκριμένα το άρθρο 2.2.5.2 και 2.4.3.1 αλλά και το υπ' αρ. πρωτ. 2210/19-4-2019 έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ με θέμα «Διευκρινίσεις ως προς τον χρόνο έκδοσης και ισχύος των δικαιολογητικών που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο (δικαιολογητικών κατακύρωσης) κατόπιν δημοσίευσης του ν. 4605/2019» και ιδιαίτερα το εδάφιο: «τα πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας δεν καλύπτουν το προγενέστερο της έκδοσής τους χρονικό διάστημα. Λόγω του σύντομου, σε πολλές περιπτώσεις, χρόνου ισχύος αυτών των πιστοποιητικών που εκδίδονται από τους ημεδαπούς φορείς, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να μεριμνούν να αποκτούν εγκαίρως πιστοποιητικά τα οποία να καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ή αίτησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 104 παρ. 1 του ν. 4412/2016, προκειμένου να τα υποβάλουν, εφόσον αναδειχθούν προσωρινοί ανάδοχοι». Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι «Σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 103 του ν. 4412/2016 όπως ισχύει: «Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλει εντός της προθεσμίας

της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές.». Επομένως η δυνατότητα συμπλήρωσης των δικαιολογητικών από τον προσωρινό Ανάδοχο υφίσταται μόνον εφόσον ζητήσει σχετική αιτιολογημένη παράταση, εντός της δεκαήμερης προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών. Με δεδομένα ότι η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού διαπίστωσε τις ελλείψεις όταν αποσφράγισε ηλεκτρονικά τους σχετικούς φακέλους, δηλαδή μετά την παρέλευση της δεκαήμερης προθεσμίας και ότι εμπρόθεσμο αίτημα παράτασης της προθεσμίας δεν κατατέθηκε από τον προσωρινό Ανάδοχο, η Αναθέτουσα Αρχή δεν προβλέπεται να ζητήσει από τον προσωρινό Ανάδοχο να συμπληρώσει τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά με πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να έχουν χρονικό διάστημα ισχύος που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Συνεπώς, η άποψη της Υπηρεσίας μας είναι ότι ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά του προσωρινού Αναδόχου «... ...», διότι στη συγκεκριμένη περίπτωση: α) τηρουμένων των προϋποθέσεων του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, η Αναθέτουσα Αρχή δεν προβλέπεται να ζητήσει από τον προσωρινό Ανάδοχο να συμπληρώσει τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά με πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να έχουν χρονικό διάστημα ισχύος που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, και β) ο προσωρινός Ανάδοχος δεν κατέθεσε εμπρόθεσμο πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας που να καλύπτουν τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του.».

13. Επειδή, η παρ. 1 του άρθρου 18 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού

και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης [...] Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...]».

14. Επειδή, το άρθ. 71 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπει ότι : «Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που καθορίζονται στα άρθρα 86 έως 89 εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, σύμφωνα με τα άρθρα 79 έως και 81, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος και στα έγγραφα της σύμβασης,...β) η προσφορά προέρχεται από προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή δυνάμει των άρθρων 73 και 74 ...».

15. Επειδή, στην περ. α) της παρ. 2 του άρθρου 73 «Λόγοι αποκλεισμού» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «2. Αποκλείεται από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, εάν η αναθέτουσα αρχή: α) γνωρίζει ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία..»

16. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης» του ν.4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν

δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν...Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά.[...]

Ειδικότερα, σύμφωνα με τις διατάξεις του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, άμεσης εφαρμογής για τα κράτη μέλη, καθιερώθηκε το τυποποιημένο έντυπο για το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (Επίσημη Εφημ. ΕΕ L3/16 της 6-1-2016). Περαιτέρω, όπως αναφέρεται στο Προοίμιο του Εκτελεστικού Κανονισμού: « (1) [...]Κατά συνέπεια, το τυποποιημένο έντυπο για το ΕΕΕΠ θα πρέπει να καταρτιστεί κατά τρόπο ώστε να παρακαμφθεί η ανάγκη προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής. ...(3) Για την αποφυγή του διοικητικού φόρτου για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς και τις πιθανές αντιφατικές ενδείξεις στα διάφορα έγγραφα της προμήθειας, οι πληροφορίες τις οποίες οι οικονομικοί φορείς πρέπει να παρέχουν στο ΕΕΕΠ θα πρέπει να αναφέρονται σαφώς από τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς εκ των προτέρων στην προκήρυξη διαγωνισμού ή με αναφορές σε άλλα μέρη των εγγράφων της προμήθειας, τις οποίες οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει, σε κάθε περίπτωση, να εξετάζουν προσεκτικά, ενόψει της συμμετοχής τους και ενδεχομένης υποβολής προσφορών. (4) Το ΕΕΕΠ αναμένεται επίσης να συμβάλει σε περαιτέρω απλοποίηση, τόσο για τους οικονομικούς φορείς όσο και για τις αναθέτουσες αρχές και τους αναθέτοντες φορείς, με την αντικατάσταση των πολλών και διαφόρων εθνικών υπεύθυνων δηλώσεων από ένα τυποποιημένο έντυπο, που θα καθιερωθεί σε ευρωπαϊκό επίπεδο.[...]. Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 Οδηγίες του Κανονισμού αναφέρεται ότι: «Το ΕΕΕΠ είναι

υπεύθυνη δήλωση από τους οικονομικούς φορείς, ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη. Όπως προβλέπεται στο άρθρο 59 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, πρόκειται για μια τυπική δήλωση του οικονομικού φορέα ότι δεν βρίσκεται σε μια από τις καταστάσεις λόγω της οποίας οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, ότι πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής και ... Στόχος του είναι να μειωθεί ο διοικητικός φόρτος που απορρέει από την απαίτηση προσκόμισης σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής. [...] Κατά την προετοιμασία των εγγράφων της προμήθειας για μια δεδομένη διαδικασία προμήθειας, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να δηλώνουν στην προκήρυξη διαγωνισμού, στα έγγραφα της προμήθειας που αναφέρονται στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στις προσκλήσεις επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος ποιες πληροφορίες θα ζητηθούν από τους οικονομικούς φορείς, [...] Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορεί να ζητεί από κάθε προσφέροντα, ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλει όλα ή ορισμένα από τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και δικαιολογητικά, όποτε αυτό είναι απαραίτητο για να διασφαλιστεί η ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας [...].»

17. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει, ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α΄, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76», και ότι «12. Τα αποδεικτικά μέσα γίνονται αποδεκτά κατά τον ακόλουθο τρόπο: α) τα δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 1 του άρθρου 73, την περίπτωση γ΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 73 και την περίπτωση β΄ της παραγράφου 4 του άρθρου 73 εφόσον έχουν εκδοθεί έως τρεις (3) μήνες πριν από την υποβολή τους,

β) τα λοιπά δικαιολογητικά που αφορούν την παράγραφο 2 του άρθρου 73 εφόσον είναι εν ισχύ κατά το χρόνο υποβολής τους, άλλως, στην περίπτωση που δεν αναφέρεται χρόνος ισχύος, να έχουν εκδοθεί κατά τα οριζόμενα στην προηγούμενη περίπτωση».

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 102 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» (άρθρο 56 παρ. 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), του ν. 4412/2016 ορίζεται: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή

δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 103 «Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών», του ν. 4412/2016, ως τροποποιηθέν ισχύει από 01.04.2019, ήτοι προ της δημοσίευσης της διακήρυξης, ορίζεται ότι: «Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων

αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της προθεσμίας της παραγράφου 1 αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας.

3. Αν, κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 είναι ψευδή ή ανακριβή, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υπέβαλε αληθή ή ακριβή δήλωση η διαδικασία ανάθεσης ματαιώνεται.

4. Αν ο προσωρινός ανάδοχος δεν υποβάλει στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα, των παραπάνω δικαιολογητικών, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, που είχε

προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν προσκομίζει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα έγγραφα και δικαιολογητικά, η διαδικασία ματαιώνεται.

5. Αν από τα παραπάνω δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74 ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και τα άρθρα 75, 76 και 77, απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του, είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με το άρθρο 72, εφόσον είχε προσκομισθεί, και, με την επιφύλαξη του άρθρου 104, η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει των ειδικότερων κριτηρίων ανάθεσης όπως είχαν οριστεί στα έγγραφα της σύμβασης, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη η προσφορά του προσφέροντος που απορρίφθηκε. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 και το άρθρο 75 η διαδικασία ματαιώνεται.

6. Η διαδικασία ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών ολοκληρώνεται με τη σύνταξη πρακτικού από το αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο, στο οποίο αναγράφεται η τυχόν συμπλήρωση δικαιολογητικών κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2, και τη διαβίβαση του φακέλου στο αποφαινόμενο όργανο της αναθέτουσας αρχής για τη λήψη απόφασης είτε για τη ματαίωση της διαδικασίας κατά τις παραγράφους 3, 4 ή 5 είτε κατακύρωσης της σύμβασης. Τα αποτελέσματα του ελέγχου των παραπάνω δικαιολογητικών, επικυρώνονται με την απόφαση κατακύρωσης του άρθρου 105.

7. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν, κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης και στις διατάξεις του παρόντος».

20. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 104 «Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής Οψιγενείς μεταβολές» του ν. 4412/2016, ορίζεται ότι «1. Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80, και κατά την σύναψη της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παρ. 3 του άρθρου 105».

21. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται: «2.2.5.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν το σχετικό κριτήριο επιλογής της παραγράφου 2.2.4 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως δικαιολογητικό συμμετοχής, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το επισυναπτόμενο στην παρούσα Παράρτημα Γ, το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος 1. Σε όλες τις περιπτώσεις, όπου περισσότερα από ένα φυσικά πρόσωπα είναι μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου ενός οικονομικού φορέα ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό, υποβάλλεται ένα Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο είναι δυνατό να φέρει μόνο την υπογραφή του κατά περίπτωση εκπροσώπου του οικονομικού φορέα ως προκαταρκτική απόδειξη των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 2.2.3.1 της παρούσας για το σύνολο των φυσικών προσώπων που είναι

μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του ή έχουν εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτόν. Ως εκπρόσωπος του οικονομικού φορέα νοείται ο νόμιμος εκπρόσωπος αυτού, όπως προκύπτει από το ισχύον καταστατικό ή το πρακτικό εκπροσώπησης του κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ή το αρμοδίως εξουσιοδοτημένο φυσικό πρόσωπο να εκπροσωπεί τον οικονομικό φορέα για διαδικασίες σύναψης συμβάσεων ή για συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), υποβάλλεται χωριστά από κάθε μέλος της ένωσης».

2.2.5.2 Αποδεικτικά μέσα Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.4, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/2016. Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλλουν δικαιολογητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία, αν και στο μέτρο που η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει τα πιστοποιητικά ή τις συναφείς πληροφορίες απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος - μέλος της Ένωσης, η οποία διατίθεται δωρεάν, όπως εθνικό μητρώο συμβάσεων, εικονικό φάκελο επιχείρησης, ηλεκτρονικό σύστημα αποθήκευσης εγγράφων ή σύστημα προεπιλογής. Η δήλωση για την πρόσβαση σε εθνική βάση δεδομένων εμπεριέχεται στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ). Οι οικονομικοί φορείς δεν υποχρεούνται να υποβάλουν δικαιολογητικά, όταν η αναθέτουσα αρχή που έχει αναθέσει τη σύμβαση διαθέτει ήδη τα ως άνω δικαιολογητικά και αυτά εξακολουθούν να ισχύουν.Β.1. Για την απόδειξη της μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν αντίστοιχα τα παρακάτω δικαιολογητικά:... β) για την παράγραφο 2.2.3.2 πιστοποιητικό που εκδίδεται από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους - μέλους ή χώρας, περί του ότι έχουν εκπληρωθεί οι υποχρεώσεις του οικονομικού φορέα, όσον αφορά στην καταβολή φόρων

(φορολογική ενημερότητα) και στην καταβολή των εισφορών κοινωνικής ασφάλισης (ασφαλιστική ενημερότητα), σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία του κράτους εγκατάστασης ή την ελληνική νομοθεσία αντίστοιχα. Στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει την εγκατάστασή του στην Ελλάδα, η ασφαλιστική ενημερότητα αφορά Οργανισμούς κύριας και επικουρικής ασφάλισης. Η ημερομηνία έκδοσης κάθε δικαιολογητικού της παρούσας περίπτωσης πρέπει να αναφέρει χρονικό διάστημα ισχύος ώστε να καλύπτεται η ημερομηνία υποβολής προσφορών καθώς και η ημερομηνία υποβολής των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου.

2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1 Δικαιολογητικά συμμετοχής Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: α) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης και β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016.Σημειώνεται ότι οι συμμετέχοντες, κατά τη διάρκεια υποβολής των προσφορών, θα πρέπει να έχουν στη διάθεσή τους πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας. Τα εν λόγω πιστοποιητικά θα προσκομιστούν μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά για έλεγχο, κατά την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, προκειμένου να καλυφθούν οι απαιτήσεις της υποπαραγράφου Β1 β) της παρ. 2.2.5.2 της παρούσας. [...]

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, ... [...]

**3.2 Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου -
Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου**

Μετά από σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής μέσω του συστήματος τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), εντός δέκα (10) ημερών ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή. Με την παραλαβή των ως άνω δικαιολογητικών, το σύστημα εκδίδει επιβεβαίωση της παραλαβής τους και αποστέλλει ενημερωτικό ηλεκτρονικό μήνυμα σ' αυτόν στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση. Αν μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση και κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, και ο προσωρινός ανάδοχος υποβάλλει εντός της παραπάνω προθεσμίας των δέκα ημερών αίτημα προς το αρμόδιο όργανο αξιολόγησης για την παράταση της προθεσμίας υποβολής, το οποίο συνοδεύεται με αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία να αποδεικνύεται ότι έχει αιτηθεί τη χορήγηση των δικαιολογητικών, η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία υποβολής των δικαιολογητικών για όσο χρόνο απαιτηθεί για τη χορήγηση των δικαιολογητικών από τις αρμόδιες αρχές. Το παρόν εφαρμόζεται αναλόγως και στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή ζητήσει την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής και πριν το στάδιο κατακύρωσης, κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 79 παράγραφος 5 εδάφιο α', τηρουμένων των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Όσοι δεν έχουν αποκλειστεί οριστικά λαμβάνουν γνώση των παραπάνω δικαιολογητικών που κατατέθηκαν. Απορρίπτεται η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν:

I. κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν με το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), είναι ψευδή ή ανακριβή, ή II. δεν υποβληθούν στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των παραπάνω δικαιολογητικών, ή III. από τα δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 (κριτήριο ποιοτικής επιλογής) της παρούσας.

22. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «με ποινή αποκλεισμού...», «πρέπει...» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

23. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

24. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

25. Επειδή, ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του Διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, Δημήτριος Ι. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Σάκκουλας, 2017, σελ. 195-197).

26. Επειδή, δεν είναι νόμιμη η διόρθωση της προσφοράς όταν έχει ως συνέπεια τη μεταγενέστερη αντικατάσταση/προσκόμιση το πρώτον ουσιώδους εγγράφου κατά τρόπο ώστε να αίρεται το απαράδεκτο της προσφοράς της αιτούσης (βλ. μεταξύ πολλών ΕΑ ΣΤΕ 117/2019).

27. Επειδή, κατά πάγια νομολογία του Δικαστηρίου, ο διαγωνισμός διεξάγεται κατ' αρχήν με το νομικό καθεστώς του χρόνου δημοσίευσής της

οικείας διακηρύξεως (πρβ. Ε.Α. 800/2008, 1435/2007, 167/2006, 231, 288/2003 κ.ά.). Κατά το χρόνο δε αυτό κρίνεται και η νομιμότητα της διακηρύξεως (βλ. σχετικά περί της νομιμότητας των ενεργειών της Διοίκησης ΣΕ 790/1986, 807, 2868/1987, 5755/1996, 825/2010 αλλά και Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση, σελ. 76-77).

28. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στα δικαιολογητικά κατακύρωσης τα οποία υπέβαλε ο προσφεύγων δεν περιλαμβάνονταν ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Επομένως, δεν αμφισβητείται ως προς τα ανωτέρω πραγματικά περιστατικά ότι δεν υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης τόσο φορολογική όσο και ασφαλιστική ενημερότητα που να ισχύουν κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του και τούτο ανεξαρτήτως εάν πράγματι κατά εκείνο το χρόνο ήταν ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερος.

29. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να του απευθύνει κλήση προς αποσαφήνιση της ύπαρξης ή μη ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς με νομική βάση το άρθρο 102 Ν. 4412/2016, και όχι να προβεί στην απόρριψη της προσφοράς του, δεδομένου ότι τόσο κατά τον χρονικό διάστημα υποβολής των προσφορών, όσο και κατά το χρόνο υποβολής της προσφυγής του δεν είχε ούτε έχει ληξιπρόθεσμες φορολογικές και ασφαλιστικές οφειλές, προσκομίζει μάλιστα προς απόδειξη των ισχυρισμών του σχετικά πιστοποιητικά - βεβαιώσεις, ήτοι ότι ήταν και είναι φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερος, και μπορούσε να λάβει κατά τον κρίσιμο χρόνο φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα, επικαλείται επίσης την με 399/2019 Απόφαση ΑΕΠΠ, με την οποία κρίθηκε η υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής περί κλήσης του προσωρινού αναδόχου προς συμπλήρωση των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Η αναθέτουσα αρχή, ισχυρίζεται ότι τηρουμένων των προϋποθέσεων του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, η Αναθέτουσα Αρχή δεν προβλέπεται να ζητήσει από τον προσωρινό Ανάδοχο να συμπληρώσει τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά με πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας που να έχουν χρονικό διάστημα ισχύος που να καλύπτει τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, τα οποία και δεν κατέθεσε καθόσον δεν προβλεπόταν από τους όρους της διακήρυξης. Συνεπεία των ανωτέρω, η προσφορά του απορρίφθηκε σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6. εδάφιο α) και την παράγραφο 3.2. εδάφιο ΙΙ της διακήρυξης του διαγωνισμού.

30. Επειδή, η θέσπιση και η υποχρεωτική χρήση του ΕΕΕΣ στον εκάστοτε διαγωνισμό ανάθεσης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων των οδηγιών, εξυπηρετεί, μεταξύ άλλων, το σκοπό παράκαμψης κατά το στάδιο υποβολής και αξιολόγησης του συνόλου των προσφορών, της ανάγκης προσκόμισης από τους οικονομικούς φορείς σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια επιλογής προκειμένου να αποφευχθεί διοικητικός φόρτος τόσο για τις αναθέτουσες αρχές όσο και για τους οικονομικούς φορείς, ιδία τις ΜΜΕ. Ωστόσο, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να είναι σε θέση να αποδείξουν με τα κατάλληλα και απαιτούμενα στη διακήρυξη έγγραφα, όσα δηλώνουν υπευθύνως με το ΕΕΕΣ (βλ. σκέψη 16 της παρούσας, όμοια με σκ. 25 της με αρ. 656/2018 Απόφασης ΑΕΠΠ). Περαιτέρω, το ΕΕΕΣ αποτελεί κατά το νόμο (βλ. παρ. 1 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016) Υπεύθυνη Δήλωση, που επιφέρει τις κυρώσεις του ν. 1599/1986 (βλ. άρθρο 2.6.1 της διακήρυξης), και στην οποία, κατά πάγια νομολογία, δεν δύναται να βεβαιωθούν γεγονότα μελλοντικά αλλά αφορά αποκλειστικά και μόνον σε γεγονότα παρόντα ή παρελθόντα, όχι, όμως, μέλλοντα (πρβλ. ΠΕ 160, 58/1984 και ΣτΕ 781/2010). Επομένως, αφενός οι οικονομικοί φορείς δηλώνουν στο ΕΕΕΣ υπευθύνως γεγονότα τα οποία ισχύουν κατά το χρόνο υπογραφής του, προαποδεικνύοντας τα, τα οποία και ανά πάσα στιγμή, κατά τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας οφείλουν να αποδείξουν βάσει των οριζόμενων στη διακήρυξη εγγράφων κατόπιν αιτήματος της

αναθέτουσας αρχής. Έτι, περαιτέρω, από τη ρητή διατύπωση των όρων της διακήρυξης 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» 2.4.3.1 ρητά ορίζεται ότι *« οι συμμετέχοντες, κατά τη διάρκεια υποβολής των προσφορών, θα πρέπει να έχουν στη διάθεσή τους πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας. Τα εν λόγω πιστοποιητικά θα προσκομιστούν μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά για έλεγχο, κατά την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, προκειμένου να καλυφθούν οι απαιτήσεις της υποπαραγράφου Β1 β) της παρ. 2.2.5.2 της παρούσας. Επομένως, τόσο το πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας όσο και η ασφαλιστική ενημερότητα, απαιτείται να βρίσκονται στην κατοχή των συμμετεχόντων και κατά την υποβολή της προσφοράς τους, τα οποία πιστοποιητικά προσκομίζουν μαζί με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εφόσον ανακηρυχθούν προσωρινοί ανάδοχοι ή στην περίπτωση ενεργοποίησης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής της παρ. 5 του άρθρου 79 για λόγους εύρυθμης διεξαγωγής της.*

31. Επειδή, από τις προπαρατεθείσες διατάξεις της διακήρυξης, εναργώς προκύπτει ότι κατά το στάδιο κατάθεσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο, μεταξύ άλλων, πιστοποιητικά ασφαλιστικής και φορολογικής ενημερότητας σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του. Τούτο, σε αντιδιαστολή προς το στάδιο της υποβολής της προσφοράς, κατά το οποίο οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν το Ε.Ε.Ε.Σ., το οποίο παρέχει προκαταρκτική απόδειξη των αναφερομένων εγγράφων και δικαιολογητικών σχετικά με τις προϋποθέσεις συμμετοχής και τα κριτήρια επιλογής (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 27/2018 σκ. 8, 99/2018, σκ. 9). Περαιτέρω, (βλ. ad hoc Ν193/2019 ΔΕΦΠειρ σκ.8) *«το προϊσχύσαν καθεστώς της συμπληρωματικής υποβολής των δικαιολογητικών (ενν. κατακύρωσης), ήτοι η παρ. 2 του άρθρου 103 του ν.4412/2016, όπως ίσχυε πριν την τροποποίηση της παρ. 2 του εν λόγω άρθρου με την παρ. 12 του άρθρου 43 του ν.4605/2019, όπως είχε κριθεί (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 29/2019, 204/2019), φαίνεται να είχε την έννοια, μεταξύ άλλων, ότι η αναθέτουσα Αρχή υποχρεούταν, κατόπιν ελέγχου των*

δικαιολογητικών κατακύρωσης που είχαν προσκομισθεί από τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο μετά από την οριζόμενη πρόσκλησή της, να καλέσει αυτόν να καλύψει, εντός της σχετικώς τασσόμενης προθεσμίας (κυμαινόμενης από πέντε μέχρι είκοσι ημέρες), τυχόν ελλείψεις των εν λόγω δικαιολογητικών, όπως λ.χ. της φορολογικής και της ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, δεδομένου ότι οι ελλείψεις αυτές επάγονταν απόρριψη του φακέλου των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Τούτο είχε ως συνέπεια ότι, αν η αναθέτουσα Αρχή παρέλειπε να προβεί σε συμπληρωματική κλήση για τις ανωτέρω ενημερότητες που να είχαν εκδοθεί κατά τον ως άνω χρόνο, η μη υποβολή από τον προσωρινό ανάδοχο των εν λόγω μη ζητηθέντων δικαιολογητικών δεν συνεπαγόταν αυτομάτως και άνευ ετέρου τον αποκλεισμό του από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού, αλλά υποχρέωνε, κατ' αρχήν, την αναθέτουσα Αρχή να προβεί στην οφειλόμενη, κατά τα ανωτέρω, κλήση του προς συμπλήρωση των ελλειπόντων αυτών δικαιολογητικών. Περαιτέρω, όμως, κατά την σοβαρά πιθανολογούμενη έννοια των διατάξεων του άρθρου 3.2 της διακήρυξης του επίδικου διαγωνισμού, οι οποίες εναρμονίζονται με τις αντίστοιχες, ισχύουσες πλέον, ρυθμίσεις του άρθρου 103 παρ. 2 του ν.4412/2016, όπως η τελευταία παράγραφος τροποποιήθηκε με την παρ. 12 του άρθρου 43 του ν.4605/2019, μετά την πρόσκληση προς τον αναδειχθέντα προσωρινό ανάδοχο για υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης εντός της οριζόμενης προθεσμίας (βλ. αντίστοιχα παρ. 1 του άρθρου 103), εφόσον κατά τον έλεγχο αυτών διαπιστωθεί ότι δεν έχουν προσκομισθεί τα αποδεικτικά της φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς ...δεν οφείλει ο καθ' ου Δήμος ως αναθέτουσα αρχή να ζητήσει από τον προσωρινό μειοδότη τη συμπλήρωση αυτών. Μόνο κατ' εξαίρεση, στην περίπτωση που ο προσωρινός ανάδοχος έχει επιδείξει τη δέουσα επιμέλεια και έχει αιτηθεί εγκαίρως την έκδοση των μνημονευόμενων δικαιολογητικών, υποβάλλοντας παράλληλα προς την αναθέτουσα αρχή εντός της οριζόμενης προθεσμίας σχετικώς αποδειχθέν αίτημα παράτασης προθεσμίας υποβολής τους, ο Δήμος υποχρεούται να του χορηγήσει την αιτούμενη παράταση για όσο χρόνο απαιτηθεί για την χορήγησή τους από τις αρμόδιες αρχές. Η εν λόγω δε

ρύθμιση της διακήρυξης, καθώς και η αντίστοιχη του ν.4605/2019, εναρμονίζονται με την υποχρέωση διαφάνειας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, καθόσον διαμέσου της διακήρυξης οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό έχουν λάβει έγκαιρα γνώση ότι σε περίπτωση μη προσκόμισης των ανωτέρω απαιτούμενων δικαιολογητικών κατά την κατακύρωση ο Δήμος δεν έχει την υποχρέωση να τους καλέσει να τα συμπληρώσουν, η εν λόγω δε έλλειψη συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς τους, κατά τα άρθρα 2.4.6 εδ. α' και 3.2 της διακήρυξης (βλ. σχετικά και Αιτιολογική Έκθεση του ν.4605/2019)».

32. Επειδή, σε συνέχεια των αναφερόμενων στις σκέψεις 30 και 31 της παρούσης, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί υποχρέωσης της αναθέτουσας αρχής προς κλήση του απορρίπτονται ως αβάσιμοι και τούτο διότι, κατά τους σαφείς όρους της διακήρυξης (βλ. άρθρα 2.4.3.1 και 3.2), ο προσφεύγων όφειλε να καταθέσει με το φάκελο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τόσο ασφαλιστική όσο και φορολογική ενημερότητα σε ισχύ κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς του, το οποίο και δεν έπραξε, χωρίς να υφίσταται ουδεμία υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει αυτόν σε συμπλήρωση των οικείων δικαιολογητικών, καθόσον δεν προκύπτει ότι ο προσωρινός ανάδοχος είχε αιτηθεί εγκαίρως την έκδοση των μνημονευόμενων δικαιολογητικών, υποβάλλοντας παράλληλα προς την αναθέτουσα αρχή εντός της οριζόμενης προθεσμίας, σχετικώς αποδειχθέν αίτημα παράτασης προθεσμίας υποβολής τους, ως απαιτούν οι ρητές διατάξεις του άρθρου 3.2 της διακήρυξης. Έτι, περαιτέρω τα εκ μέρους του επίμαχα μη κατατεθέντα έγγραφα που ανατρέχουν στο χρόνο κατάθεσης της προσφοράς του, δεν δύνανται να εκδοθούν αναδρομικά (βλ. ad hoc Απόφαση ΑΕΠΠ με αρ. 656/2018 και την επ' αυτής με αρ. Ν 195/2018 Απόφαση ΔΕφ Πειρ, με την οποία απορρίφθηκε η αίτηση αναστολής επί της ως άνω απόφασης ΑΕΠΠ, επικυρώνοντας την κρίση του πρώην 1^{ου} Κλιμακίου), εξ' ου και ρητά στους όρους της διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή ομοίως ρητά ανέγραψε και μάλιστα με έντονη γραφή ότι «*οι συμμετέχοντες, κατά τη διάρκεια υποβολής των προσφορών, θα πρέπει να έχουν στη διάθεσή τους πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής*

ενημερότητας. Τα εν λόγω πιστοποιητικά θα προσκομιστούν μαζί με τα υπόλοιπα δικαιολογητικά για έλεγχο, κατά την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, προκειμένου να καλυφθούν οι απαιτήσεις της υποπαραγράφου Β1 β) της παρ. 2.2.5.2 της παρούσας». Ομοίως, αβάσιμοι είναι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί εφαρμογής της αρχής της χρηστής διοίκησης, δεδομένου ότι οι δημόσιοι διαγωνισμοί διέπονται αυστηρά από την αρχή της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης, με αυστηρή εφαρμογή των όρων της διακήρυξης και δεν επιτρέπεται απόκλιση από αυτούς τους όρους (βλ. σκ.22-25 της παρούσας). Τυχόν δε κλήση του προς προσκόμιση των οικείων εγγράφων, δεν θα ήταν σύννομη καθόσον θα είχε ως συνέπεια τη μεταγενέστερη αντικατάσταση/προσκόμιση το πρώτον ουσιώδους εγγράφου κατά τρόπο ώστε να αίρεται το απαράδεκτο της προσφοράς του (βλ. μεταξύ πολλών ΕΑ ΣτΕ 117/2019 και σκ. 26 της παρούσας). Ούτε δύνανται να γίνουν δεκτοί οι ισχυρισμοί του περί της κρίσης της με αρ. ΑΕΠΠ 399/2019 Απόφασης και τούτο διότι εφαρμοστέο ήταν το προϊσχύον και διαφορετικό καθεστώς του άρθρου 103 (βλ. ειδικά σκέψη 31 της παρούσας). Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.6. εδάφιο α) και την παράγραφο 3.2. εδάφιο ΙΙ της διακήρυξης του διαγωνισμού, και τούτο το αποτέλεσμα επέρχεται ανεξαρτήτως του γεγονότος εάν είναι ή όχι ασφαλιστικά ή φορολογικά ενήμερος, ήτοι εάν πράγματι συνέτρεχαν στο πρόσωπο του λόγοι αποκλεισμού, αλλά διότι δεν υπέβαλε στον προκαθορισμένο χρόνο τα απαιτούμενα έγγραφα. Συνεπώς, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής και απορρίπτονται οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος.

33. Επειδή, περαιτέρω, ο προσφεύγων αιτείται να γίνει δεκτό ότι δεν συντρέχει κανένας εκ των λόγων αποκλεισμού του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, ωστόσο, ο οικείος ισχυρισμός προβάλλεται απαραδέκτως καθόσον ουδόλως απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση διότι συνέτρεχε στο πρόσωπο του τοιούτος λόγος αποκλεισμού, ούτε η αναθέτουσα αρχή προβαίνει σε σχετική αιτίαση καθoιονδήποτε τρόπο, ούτε βέβαια νομική βάση απόρριψης της

προσφοράς του αποτέλεσε η περ. I ή III του άρθρου 3.2 της διακήρυξης, αλλά απορρίφθηκε λόγω της αυτοτελούς απαίτησης της περί μη υποβολής στο προκαθορισμένο χρονικό διάστημα τα απαιτούμενα πρωτότυπα ή αντίγραφα των οικείων δικαιολογητικών (βλ. άρθρα 2.4.6 περ. α και 3.2. εδάφιο II της διακήρυξης).

34. Επειδή, έτι περαιτέρω, το αίτημα του προσφεύγοντος περί ορισμού του ίδιου ως οριστικού αναδόχου εκφεύγει από το πεδίο αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ η οποία έχει αρμοδιότητα, εν προκειμένω, μόνο να ακυρώσει την προσβαλλόμενη πράξη (ΕΑ 58/2018 σκ.8) που ούτως ή άλλως δεν συντρέχει τέτοια περίπτωση διότι ορθώς απορρίφθηκε η προσφορά του κατά τα ως άνω.

35. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

36. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

37. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

38. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να καταπέσει βάσει των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ/τος 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Διατάσσει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27.01.2020 και εκδόθηκε στις .στις 31 Ιανουαρίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μιχάλης Π. Σειραδάκης

Ελένη Χούλη